

Toruń, dnia 27-11-2024 r.

W.Sz.Z:TZ-280-111/24

**Wykonawcy biorący
udział w postępowaniu**

dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na **dostawę leków dla Oddziału Hematologii i Oddziału Chemioterapii.**

W związku z otrzymanymi zapytaniem do Specyfikacji Warunków Zamówienia, Zamawiający udziela poniższych odpowiedzi:

Pytanie Nr 1 dot. pakietu 17 - capecitabine i 46 - imatinib

Czy zamawiający wymaga leku pakowanego w perforowany blister podzielony na pojedyncze dawki potwierdzony CHPL?

Odpowiedź:

Zgodnie z SWZ.

Pytanie Nr 2 dot. §4 ust. 1 lit. a), b) wzoru umowy:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na ujednoczenie kar umownych zastrzeżonych w §4 ust. 1 lit. a) oraz lit. b) wzoru umowy w taki sposób, aby w każdym przypadku kara za opóźnienie w realizacji dostawy wynosiła 0,5% wartości brutto niezrealizowanej dostawy za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wysokości kar umownych.

Pytanie Nr 3 dot. §4 ust. 2 wzoru umowy:

Prosimy o wskazanie, jakie okoliczności Zamawiający ma na myśli jako przypadki nienależytego wykonania umowy, skutkujące obowiązkiem zapłaty kary umownej przez Wykonawcę oraz ustanowienie zamkniętego katalogu tych okoliczności, ze względu na fakt, że warunkiem prawidłowo i skutecznie zastrzeżonej kary umownej jest precyzyjne oraz konkretnie wskazanie obowiązku strony, którego nienależyte wykonanie rodzi obowiązek zapłaty kary umownej.

Odpowiedź:

Określenie „nienależyte wykonanie umowy” jest ogólne, a zarazem pojemne, że nie sposób wyczerpująco wskazać wszystkich sytuacji, w których takie wykonanie ma miejsce. Najogólniej rzecz ujmując, o nienależym spełnieniu świadczenia można mówić w aspekcie zachowania terminu, miejsca i sposobu dostawy, czy też jakości w szerokim rozumieniu np. dostawa przedmiotu uszkodzonego, brak opakowania i innych walorów (oznaczenie towaru, informacja dotycząca towaru w postaci ulotki dołączonej do opakowania itp.) lub ich nieprawidłowe przechowywanie czy transport.

Ponadto musi być spełniony warunek, że Wykonawca wyrządził Zamawiającemu szkodę i jej dobrowolnie nie naprawił.

Pytanie Nr 4 dot. §4 ust. 2 wzoru umowy:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wysokości kary umownej zastrzeżonej w §4 ust. 2 wzoru umowy w taki sposób, aby wynosiła ona 3% wartości brutto nienależycie wykonanej części zamówienia?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wysokości kar umownych.

Pytanie Nr 5 dot. Zadania Nr 23:

Czy Zamawiający, celem wprowadzenia konkurencyjności oraz równego traktowania wykonawców w ramach postępowania nr W.Sz.Z:TZ-280-111/24, wyrazi zgodę na zaoferowanie w Pakiecie 23 produktu leczniczego: Cyclophosphamid w postaci proszku do sporządzania roztworu do wstrzykiwań z odpowiednim przeliczeniem ilości oferowanych opakowań: w pozycji 1 w dawce 200 mg w ilości 750 op. (fiolek), w pozycji 2 w dawce 1000 mg w ilości 800 sztuk?

Obecnie zaproponowana przez Zamawiającego treść opisu przedmiotu zamówienia w zakresie Pakietu 23 poz.1 oraz poz.2 narusza i ogranicza uczciwą konkurencję oraz zasady równego traktowania wykonawców. Zamawiający bowiem parametry te określił w sposób nadmierny oraz w sposób charakterystyczny dla produktu leczniczego wyłącznie jednego producenta, a w konsekwencji – wykluczył w sposób nieuzasadniony produkty innych producentów, faktycznie dopuszczając do realizacji zamówienia wyłącznie jednego wykonawcę – Sandoz Polska Sp. z o.o., co w efekcie stanowi naruszenie przepisu art. 16 pkt 1), 2) i 3) ustawy PZP w związku z art. 99 ust. 4, 5 i 6 ustawy PZP. Podkreślić należy, że obecne brzmienie OPZ w zakresie pakietu 23 Postępowania wskazuje na konkretne produkty konkretnego producenta, co z pewnością nie pozwala złożyć oferty większej liczbie oferentów, a co z kolei ma oczywisty wpływ na nieuzyskanie atrakcyjnej ceny oferty w ramach przetargu z uwagi na brak w nim konkurencji.

Takie działania Zamawiającego nie korzysta z ochrony prawnej i nie znajduje uzasadnienia. Wskazać należy, iż Zamawiający, jako organizator postępowania posiada uprawnienie przede wszystkim do przygotowania dokumentacji zamówienia dostosowanej do jego indywidualnych potrzeb. Jednakże uprawnienie to nie oznacza dokonania opisu wymagań co do przedmiotu zamówienia w sposób naruszający zasadę uczciwej konkurencji, nadmiernych, nieadekwatnych do potrzeb Zamawiającego. Zamawiający nie posiada interesu w dokonaniu opisu przedmiotu zamówienia w sposób ograniczający konkurencję, gdyż właśnie poprzez dokonanie takiego opisu jego potrzeby mogą nie zostać zabezpieczone ze względu na mniejszą liczbę wykonawców składających ofertę w postępowaniu.

Podkreślić należy dodatkowo, że zgodnie z art. 16 ust 1 ustawy PZP, zamawiający przygotowuje i prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji i równe traktowanie wykonawców oraz zgodnie z zasadami proporcjonalności i przejrzystości. Wskazany przepis stanowi o bezwzględnym zakazie przygotowania postępowania, w tym opisu przedmiotu zamówienia w postępowaniu w sposób, który ogranicza dostęp do zamówienia wykonawcy potencjalnie będącemu w stanie je wykonać. Wymagania stawiane wykonawcom muszą mieć walor istotnych, znaczących dla całego zamówienia, nie mogą mieć charakteru subiektywnego albo więcej – zmierzającego do wyeliminowania niektórych podmiotów, bądź wyrażać preferencji dla konkretnego podmiotu.

Odpowiedź:

Zgodnie z SWZ.

Pytanie Nr 6 dot. Zadania Nr 23:

Czy Zamawiający w zakresie Pakietu 23 oczekuje zaoferowania produktu bez zawartości substancji pomocniczych: etanolu (alkoholu)?

Odpowiedź:

Zgodnie z SWZ.

Pytanie Nr 7 dot. pakietu 89, Pozycja 5, Linezolid inj. 2mg/ml a 300ml roztwór do infuzji:

Czy Zamawiający dopuści linezolid w opakowaniu x 1 worek z odpowiednim przeliczeniem ilości?

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza.

Pytanie Nr 8 dot. § 1 ust. 4 Załącznika nr 5 do SWZ.

„... 4. Z uwagi na charakter i specyfikę zamówienia, tj. ścisłą zależność zakresu zakupu od liczby i rodzaju schorzeń pacjentów, a tym samym zmieniające się faktyczne zapotrzebowanie z różnych jednostek szpitala na poszczególne pozycje w okresie realizacji zamówienia, Zamawiający w przypadku zaistnienia takiej potrzeby zastrzega sobie w ramach realizacji przedmiotu zamówienia prawo opcji (art. 441 ustawy Pzp) tj. możliwość zakupu większej liczby niektórych pozycji leków przy równoczesnym zmniejszeniu liczby

innych pozycji w granicach do 30% (dla poszczególnych pozycji asortymentowych), pod warunkiem zachowania obowiązujących cen jednostkowych przedmiotu umowy i niezmienionej całkowitej wartości przedmiotu umowy.”

Mając na względzie powyższy zapis wnosimy o wyjaśnienie co Zamawiający rozumie pod pojęciem „prawo opcji” a w szczególności dowolnego regulowania przedmiotem zamówienia w zakresie 30% dla danych pozycji, gdzie powołany przepis art. 441 a w szczególności ust. 1 pkt. 3 tego przepisu jednoznacznie wskazuje na brak możliwości zastosowania kiedy dochodzi do modyfikacji ogólnego charakteru umowy.

Absolutnie rozumiemy intencję Zamawiającego, jednak zakres a w szczególności wielkość zmian dla Wykonawcy nie daje możliwości przygotowania rzetelnej dedykowanej oferty, która będzie mogła być wykonana w sposób należyty z zachowaniem równości stron przyszłej Umowy. Tym samym poza powyższym wnosimy o wyłączenie możliwości regulowania wielkościami poszczególnych pozycji.

Odpowiedź:

Ewentualne zmiany w zakresie ilości poszczególnych pozycji dotyczyć będą zmian w poszczególnych zadaniach i nie będą realizowane pomiędzy innymi pakietami, w przypadku zawarcia Umowy zawierającej kilka zadań.

Pytanie Nr 9 dot. § 4 ust. 6 Załącznika nr 5 do SWZ.

„... 6. Zamawiający ma prawo dokonać zakupu niedostarczonego w terminie przedmiotu umowy u innego Wykonawcy jeśli zwłoka w dostawie przekroczy termin dostawy określony w umowie, a różnicą między ceną zakupu zastępczego, a ceną umowną obciążyć Wykonawcę, z którym podpisana jest umowa.”

1. Czy Zamawiający mając na względzie powołane zapisy przewiduje poinformować Wykonawcę o „zakupie interwencyjnym” oraz o przewidywanych kosztach zakupu?
2. Dodatkowo czy Zamawiający przewiduje możliwość wskazania Zamawiającemu miejsca „zakupu interwencyjnego”?
3. Mając na względzie zachowanie zasad równości stron przyszłej umowy, czy nie byłoby zasadnym aby Zamawiający określił ramy czasowe (np. 14 dni), w sytuacji wykonania zakupu interwencyjnego na przekazanie w tym czasie odpowiedniej Noty do Wykonawcy? Z całkowitą pewnością byłoby to z korzyścią dla Stron Umowy, gdyż zakup interwencyjny (jego wielkość), pomniejsza wielkość zawartą w Umowie.

Odpowiedź:

Ad. 1 i 2

Tak, Zamawiający przewiduje poinformowanie Wykonawcy o „zakupie interwencyjnym”, przewidywanych kosztach zakupu oraz miejscu „zakupu interwencyjnego”.

Ad. 3

Zamawiający nie wyraża zgody na określenie ram czasowych.

Pytanie Nr 10 dot. Załącznik Nr 2/46 do SWZ Nr W.Sz.Z: TZ-280-111/24

Czy Zamawiający w zadaniu numer 46 pozycja 1 i 2 wyrazi zgodę na zaferowanie produktu leczniczego w kapsułkach?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Z poważaniem